

IN APPEAL.

—
WALTER DAVIDSON,
APPELLANT ;

AND

JEAN DEROCHER & al.
RESPONDENTS.

—
Appellant's Case.
—

A. STUART, for Appellant.

IN APPEAL.

WALTER DAVIDSON,
APPELLANT.

1857

9

9

1820 457
Court of Appeals.

IN A CAUSE BETWEEN

WALTER DAVIDSON, Esq.
(Plaintiff in the Court below)

APPELLANT ;

AND

JEAN DEROCHER and
JEAN GABRIEL DEROCHER,
(Defendants in the Court below)

RESPONDENTS.

THE APPELLANT'S CASE.

THIS was an action to recover damages for breach of covenant.

The Declaration states, that by Deed or Instrument, bearing date the 19th July, 1807, and executed, before Notaries, between the above-named Appellant and one Newman Bainbridge, Mill-wright, it was agreed that he, the said Newman Bainbridge, should (for the price and consideration in the said Deed or Instrument specified) build, for the Appellant, the Mills herein-after mentioned; that is to say: First—A Grist Mill, of squared timber, on the River Beau Rivage, at the place then occupied by the old Mill of the Seigneurie; the said Grist Mill to be of the dimensions and description in the said Act or Deed particularly set forth. And, Secondly—A Saw Mill, of two saws, to be moved by the water wheel of the aforesaid Grist Mill. The dam, and other appendages of these Mills, were to be completed, by the said Newman Bainbridge, on, or before, the 1st November, 1817.

It was further agreed, between the said Appellant and the said Newman Bainbridge, that he should build a second Grist and Saw Mill at the place called Les Fourchettes.

By a verbal agreement entered into between these parties, after the passing of this Deed, the Appellant released the Respondent, from the obligation of building the two Mills at the place called Les Fourchettes.

By a subsequent Notarial agreement entered into between the said Appellant, the said Newman Bainbridge, and the said Respondents, bearing date the 19th August, 1817, the Respondents bound and obliged themselves to fulfil the various covenants which had been entered into by the said Newman Bainbridge, in the said first-mentioned Deed or Instrument; and, therefore, the Appellant discharged the said Newman Bainbridge from the said covenants.

The Declaration proceeds to state, that, although the Appellant faithfully performed all that he had engaged to do, yet that the Respondents had made default, and had broken their covenants, to his damage £500.

The original agreement, between the Appellant and Newman Bainbridge, are upon the files of the Court.

The following Clauses, being material, are here inserted at length :—"Tous lesquelles dites bâtisses sus-mentionnées, le dit Newman Bainbridge promet et s'oblige livrer faites et parfaites, et de la meilleure manière, et solide, et à dire d'experts et gens à ce connoissans que les parties conviendront, dans le cas qu'elles ne soient pas d'accord, aux termes suivant, savoir; le moulin à farine, allant, tournant et faisant de bonne farine; et le moulin à scie, allant et faisant des bonnes planches, et autres bois, d'hui au premier Novembre prochain, pour tous délais, et qui sont à la même place que le vieux moulin. Et les moulins à farine et à scie, qui doivent être bâties au dit lieu des Fourchettes, &c.

"Et lesquels dits moulins, tant à farine qu'à scie, le dit Newman Bainbridge promet et s'oblige garantir bon et solide, et faisant farine et planche pendant une année entière, à compter du jour que le dit Walter Davidson aura été mis en possession des dits quatre moulins; et s'il arrivoit quelque accident à aucune partie des dits moulins, ou à la chaussée, le dit Newman Bainbridge promet et s'oblige de refaire ou reparer ce qui aura pu manquer dans la dite année, immédiatement, et sans pouvoir exiger ni réclamer aucun payement ni indemnité pour raison de telles réparations, à peine, &c. pourvu que ce ne soit pas la faute ou négligence des meuniers alors au service du dit Walter Davidson."

By the agreement, certain advances were to be made by the Appellant to the said Newman Bainbridge, and the balance paid upon delivery of the Mills.

To the above Declaration the Respondents pleaded as follows :—

Premièrement—

Premièrement.—“ Que dès longtems avant le trois Novembre, 1818, les deux moulins, mentionnés en la Déclaration du dit Walter Davidson, savoir ; le dit moulin à farine, et le dit moulin à scie, étoient finis et livrés au dit Walter Davidson, par les dits Défendeurs, à la satisfaction du dit Demandeur. Parce que, Secondement—Dès le mois de Novembre, 1817, les dits moulins à farine et moulins à scie étoient finis et livrés au dit Demandeur, par les dits Défendeurs, à la satisfaction du dit Demandeur, et que les dits moulins étant reçus par le dit Demandeur dès le mois de Novembre, 1817, ont pendant plus d'un an après la dite livraison et reception d'iceux, moulins faits, tous ce que le dit Walter Davidson avoit droit d'en attendre, en vertu de son marché, cité en la Déclaration filée en cette cause.”

Troisièmement.—“ Parce que les vices ou defectuosités qui pourroient maintenant se trouver dans les dits moulins, tant à farine qu'à scie, bieu loin de venir du fait ou de la négligence ou impéritie des dits Défendeurs, viennent au contraire du fait de la faute et de l'impéritie du meunier, ou des meuniers, du dit Walter Davidson.”

Quatrièmement.—“ Parce que, dans et pendant l'année de la livraison des dits deux moulins, les dits Défendeurs ont toujours été prêts de faire telles raisonnables réparations qui auroient pu être exigées de la part du dit Walter Davidson, et que les dites réparations n'ont point été exigées.”

It is in evidence that, long after the time when the mills on the Beau Rivage ought to have been completed, to wit: nearly a year, they were examined in the presence of Jean Derocher, one of the Respondents, David Ross, Esquire, of Montreal, the Agent of the Appellant, the miller, and Mr. Lelièvre, a Notary. ¶The dam, and raceway was examined by the same persons, at the same time. A memorandum was made, in the presence of all these parties, by Mr. Lelièvre, of the state of the mill, and of the dam and raceway. This memorandum (No. 15, of Record) establishes the various things wherein the Respondents had failed to comply with their contract. A delay, for the completing of these things, was asked by Jean Derocher, and granted by Mr. Ross, on behalf of the Appellant. The Respondents neglecting still to fulfil their engagements, the Appellant, at the termination of the delay, caused a Protest to be served on the Respondents, and brought the present action.

The Court below (dissentiente His Honor the Chief Justice) dismissed the Appellant's action, with costs, and it is from this judgment that the present Appeal is brought.

moulins, mentionnés
et le dit moulin à scie,
satisfaction du dit De-
its moulins à farine et
, à la satisfaction du
le mois de Novembre,
moulins faits, tous ce
cité en la Déclaration

ant se trouver dans les
ce ou impérite des dits
nier, ou des meuniers,

deux moulins, les dits
roient pu être exigées
exigées."

ught to have been com-
pcher, one of the Res-
ler, and Mr. Lelievre,
e time. A memoran-
of the mill, and of the
us things wherein the
ating of these things,
nt. The Respondents
f the delay, caused a

pellant's action, with